

医
疗
事
故
研
究

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X2005120176

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

医疗事故罪研究

Study on Crime of Medical Accident

曾 志 波

曾
志
波

指
导
教
师
:

副
教
授

指导教师姓名: 蔡庆辉 副教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2008 年 12 月

论文答辩时间: 2008 年 月

学位授予日期: 2008 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2008 年 12 月

厦
门
大
学

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

摘要

近年来医疗事故大量涌现，正确认定医疗事故罪对于解决医患纠纷，缓和医患矛盾，构建和谐社会具有重要意义。本文的主体部分分为三章，第一章是概述，主要是阐述了医疗事故的定义，简介国外有关医疗事故罪的立法情况，并简要回顾我国有关医疗事故的立法沿革，目的在于通过对医疗事故犯罪立法历史的考察，指出我国医疗事故罪罪名的统一和量刑的明确经历了漫长的历史。第二章是医疗事故罪的犯罪构成研究，该章是本文的主要内容，重点研究医疗事故罪的主观方面与客观方面。文章在分析了学界不同见解的基础上，结合我国的实际情况，在第一节里阐述了医疗事故罪的主体，认为应当是卫生技术人员，不包括医疗行政管理人员与后勤服务人员。在第二节里研究了医疗事故罪的主观方面，医疗事故罪是过失犯罪，对于该罪主观心态的研究，主要包括注意义务和注意能力两方面。其中，注意义务在内容分为结果预见义务和结果避免义务。违反结果预见义务成立疏忽大意的过失，违反结果避免义务则成立过于自信的过失。第三节主要是探讨医疗事故罪的客观方面，指出了医疗事故罪须发生在合法、正常的医疗行为中，“严重不负责任”是指医务人员在医疗行为中违反医疗规章制度和诊疗护理常规，不履行或不正确履行其应尽的医疗职责。危害结果包括“死亡”和“严重损害就诊人身体健康”两种情形。最后对行为与危害结果之间的因果关系进行了简要的分析。最后一章基于我国在惩治医疗事故罪的法定刑配置方面的不足提出了增设罚金刑、设置资格刑及重视缓刑适用的完善建议。由于医疗行业的特殊性，对医疗事故的认定必然是一个复杂的过程，涉及诸多因素，应综合考虑。对医疗事故罪的研究也是一个不断完善的过程，只有对其准确量刑裁定，才能发挥刑法调整的后盾作用。

关键词：医疗事故；犯罪构成；立法

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Medical accidents have taken place constantly in recent years. Establishing exactly on crime of medical accidents plays an important role on resolving issues between doctors and patients, easing contradiction between doctors and patients, constructing harmonious society. The main body of this thesis includes three chapters. The content of the first chapter of this thesis is the summary to crime of medical accident. I expound the concept of crime of medical accident, and simply introduce the development of the stipulation in Criminal Law of our country and in abroad. The purpose of the chapter is to indicate that the unify of accusation of medical accidents and definition of measurement of penalty experienced long history.

The content of the second chapter of this thesis is analysis about the structure of the crime of medical accident. I make emphasis on studying the objective aspect and subjective aspect of the crime. It is the main body of this thesis. The first section expounds the subject of the crime of medical accident. I don't think the people who engage in logistics and administration in hospital belong to the criminal which offence the crime of medical accident, but the medical technical workers. The second section studies on the subjective Attitude of the crime. Crime of medical accident belongs to unpremeditated crime. The subjective Attitude of the crime mainly concludes attention obligation and attention capability. The third section studies on the objective aspect of the crime of medical accident. I think that the crime should happen in the lawful and normal medical action. "neglect seriously" means that medical workers violate the medical institution and medical convention in medical treatment, and don't carry out or carry out erroneously his medical duty. The detriment result contains "death" and "injury seriously patient's health". The last section makes a summary analysis on the relationship of the causes and effects of the crime. The content of the last chapter of this thesis is about the shortcomings existed in the measurement of penalty and making suggestions on adding fine punishment and qualifications punishment, and valuing the applying of probation. Because of the particularity of medical treatment industry, establishing the crime of medical accident must be a complex process, it involves many elements and we shall consider synthetically.

Research on the crime of medical accident is also a constantly perfecting course. We should measure it exactly so that the backing function of criminal law can be exerted.

Key Words: medical accident; the structure of the crime; legislation

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

前 言	
第一章 医疗事故罪概述	
第一节 医疗事故的概念	
第二节 医疗事故罪的相关立法	
一、我国有关医疗事故罪的立法沿革	
二、国外医疗事故罪立法沿革	
三、中外医疗事故犯罪立法评析	
第二章 医疗事故罪的犯罪构成研究	
第一节 医疗事故罪的犯罪主体	
一、医疗机构中的工作人员	
二、关于医务人员界定之理论争鸣	
三、医务人员界定之研析	
第二节 医疗事故罪的主观方面	
一、医务人员的注意义务	
二、医务人员的注意能力	
第三节 医疗事故罪的客观方面	
一、须有发生医疗事故的医疗行为	
二、必须有“严重不负责任的行为”	
三、上述行为造成了就诊人死亡或者身体健康严重受损的危害结果	
四、严重不负责任的行为与就诊人死亡或就诊人身体健康严重受损之间 具有刑法上的因果关系	
第三章 我国医疗事故罪的法定刑设置及完善	
第一节 我国医疗事故罪法定刑设置的缺陷	
第二节 合理设置法定刑的建议	
一、增设罚金刑	

二、配置资格刑.....

三、重视缓刑的适用.....

结 语.....

参考文献.....

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENTS

Preface	
Chapter 1 Summarize on Crime of Medical Accident	
Subchapter 1 Concept of Medical Accident	
Subchapter 2 Corresponding Legislation for the Crime of Medical Accident	
Section 1 The Development of Legislation for the Crime of Medical Accident of Our Country	
Section 2 The Development of Legislation for the Crime of Medical Accident in Abroad	
Section 3 Analysis about Legislation for the Crime of Medical Accident of Our Country and in Abroad	
Chapter 2 Analysis about the Structure of the Crime of Medical Accident	
Subchapter 1 The Subject of the Crime of Medical Accident	
Section 1 The Staff of Medical establishment	
Section 2 Contends Theory about the Medical Workers Limits	
Section 3 Analysis of the Medical Workers Limits	
Subchapter 2 The Subjective Attitude of the Crime of Medical Accident	
Section 1 The Attention Obligation of Medical Workers	
Section 2 The Attention Capability of Medical Workers	
Subchapter 3 The Objective Aspect of the Crime of Medical Accident	
Section 1 Must Have the Medical Action occurs Medical Accident	
Section 2 Must Have “Neglect Seriously Action”	
Section 3 Above Action Causes Patients Death and Injury Seriously Patient’s Health	
Section 4 The Criminal Law Causal Relation between Neglect Seriously Action and Patient’s Death and Injury Seriously Patient’s Health	
Chapter 3 Measurement of Penalty in our Country and Perfect	

the Penalties for the Crime of Medical Accident	
Subchapter 1 Shortcomings Existed in the Measurement of Penalty	
Subchapter 2 Proposals to Perfect the Penalties	
Section 1 Add fine Punishment	
Section 2 Establish Qualifications Punishment.....	
Section 3 Value the Applying of Probation	
Conclusions	
Bibliography	

前 言

随着医学技术的飞速发展和人们健康需求的不断提高,医生和患者之间的纠纷不断增多,医患纠纷已成为一个社会热点问题。1987 年国务院颁布了《医疗事故处理办法》,首次对医疗事故责任的刑事追究作了规定,1997 年《中华人民共和国刑法》新增了医疗事故罪,对医务人员严重不负责任,造成就诊人死亡或严重损害就诊人身体健康的行为追究刑事责任,使得追究医务人员的刑事责任有法可依。2002 年国务院第 5 次常务会议通过了《医疗事故处理条例》,进一步完善了我国惩治医疗事故犯罪的立法。正确地认定医疗事故罪,对医疗卫生行业进行有效规范,对于保障人们合法权益,维护社会管理秩序,构建和谐有序的社会环境具有重要意义。由于医疗事故罪是 1997 年《中华人民共和国刑法》新增设的罪型,在我国刑法中尚属于新的犯罪类型,因此在我国刑法理论界对该罪的研究还很薄弱,对其中一些具体的细节性问题缺乏研究,在许多问题上仍然处于模糊状态。例如,如何界定医务人员的范围,如何正确辨别医务人员的主观心态,“严重不负责任”的表现形式,“严重损害就诊人身体健康”的认定标准等等,理论研究的缺乏和不足必然带来对司法实践指导的不力,司法实践中无法正确追究有关人员的刑事责任,医患纠纷不能及时得到正确有效的处理,这必将成为构建社会主义和谐社会的一大障碍。为了准确适用本罪,本文将围绕医疗事故罪的犯罪构成,以理论上和实践中的疑难问题为线索进行研究,以澄清一些模糊认识,以期对医疗事故罪的认定能够有所裨益。

第一章 医疗事故罪概述

第一节 医疗事故的概念

医疗事故罪的成立，以行为人的行为造成医疗事故为前提条件。因此，准确把握医疗事故的概念，是研究医疗事故罪的起点和基础。

《医疗事故处理条例》（以下简称《条例》）第2条明确规定，医疗事故是指医疗机构及其医务人员在医疗活动中，违反医疗卫生管理法律、行政法规、部门规章和诊疗护理规范、常规，过失造成患者人身损害的事故。

《条例》第33条同时规定了不属于医疗事故的几种情形：（1）在紧急情况下为抢救垂危患者生命而采取紧急医学措施造成不良后果的；（2）在医疗活动中由于患者病情异常或者患者体质特殊而发生医疗意外的；（3）在现有医学科学技术条件下，发生无法预料或者不能防范的不良后果的；（4）无过错输血感染造成不良后果的；（5）因患方原因延误诊疗导致不良后果的；（6）因不可抗力造成不良后果的。

依据《条例》的相关规定和立法精神，可以看出，医疗事故的构成须具备如下要件：（1）主体是医疗机构及其医务人员。《条例》第60条规定，医疗机构是指依照《医疗机构管理条例》的规定取得《医疗机构执业许可证》的机构。医务人员是指经过考核和卫生行政机关批准或承认，取得相应资格的各级各类卫生技术人员。（2）主观方面只能是过失，包括疏忽大意的过失和过于自信的过失。（3）医疗事故须发生在医疗活动中，指的是医疗机构和医务人员所从事的合法医疗活动。（4）造成了患者的人身损害的实际后果，包括患者死亡、各种程度的残疾或器官功能障碍，以及人身损害的其他后果。（5）医疗机构及其医务人员的过失行为与患者的人身损害后果之间存在因果关系。

上述五个要件，必须同时具备，才可构成医疗事故。考虑到现有医疗水平的有限性和医疗业务的特殊性，《条例》在例外规定里将抢救行为、医疗意外、医疗并发症等排除在医疗事故之外是合理的。当然，医疗事故的发生并非意味着医疗事故罪的构成，一个行为是否构成犯罪，行为人应否受到刑事追究，还需看该

行为是否符合相关的犯罪构成要件。在认定医疗事故罪的过程中所遇到的种种理论和实践问题，我们将在医疗事故罪的构成要件这一章详细阐述。

第二节 医疗事故罪的相关立法

一、我国有关医疗事故罪的立法沿革

（一）古代相关立法

一般认为，奴隶社会的法律制度是中国法律制度的发端。通过对历史典籍的考证发现，早在奴隶制社会时期的西周就有了有关医师医疗事故责任的规定。《周礼·天官·冢宰》中有载“岁终则稽其医事，以制其食。十全为上，十失一次之，十失二次之，十失三次之，十失四为下”，该段记载规定了在年终，要根据医师全年的工作业绩来确定其应享受的待遇，诊疗中出现的失误率越高，其应得的待遇越低，但并未规定医师的刑事责任。

我国历史上以完备的成文法典的形式规定医疗事故刑事责任的首推《唐律》，如《唐律·杂律》中规定：“为人合药及题疏、针刺，误不如本方，杀人者，徒二年半。其故不如本方，杀伤人者，以故杀伤论。虽不伤人，杖六十。即卖药不如本方，杀伤人者，亦如之。”^①要求医师在为病人出具处方、调配药物、标注药物服用注意事项以及进行针灸等医疗行为时，须严格遵循医学书籍以及今古成方的记载，凡因过失未按上述记载进行医疗行为致病人死亡或身体健康受到损害的，对医师处二年半的刑罚；若医师故意违反上述记载进行医疗行为致病人死亡或身体健康受到损害的，对医师按故意杀人或故意伤害定罪量刑，对于未发生上述病人死亡或身体健康受到损害的结果，即未遂的，对医师杖六十。至于那些不进行医疗行为，只是单纯买药者，如有过失或故意不按处方、医书等买药的，分别比照医师过失或故意违反规定进行医疗行为的情形定罪量刑。

唐代以后的宋、元、明、清诸朝代的刑律均是沿唐律规定，对医疗过失犯罪并未作较大修改，只是逐渐降低了刑事责任，如《明律·礼律二》规定：“凡合和御药，误不依本方，及封题错误，医人杖一百。料理捡择不精者，杖六十。……

^① [唐]长孙无忌. 唐律疏议[M]. 北京: 中华书局, 1983. 191.

不品尝者，笞五十。”^①究其原因，在于明代统治者认为“夫以错误之事，又未因错误而致有损伤，治予死罪，本嫌太重。”^②

纵览中国古代刑法中医疗事故罪的立法沿革，对于医师的医疗事故责任，经历了非犯罪化到重刑化，再到轻刑化的发展过程，较好地协调了利用刑罚来加强医师的责任心与重刑则妨碍医疗进步这一矛盾关系。从古代医疗事故罪的发展过程可以窥见三个特点：一是在我国古代刑法中，医疗事故犯罪大多集中于治疗过失，出具处方、调配药物、标注药物服用注意事项以及进行针灸等均属于治疗行为。二是区分了医疗事故犯罪中故意与过失的区别，并对两者处以不同刑罚。三是在封建社会末期的刑律中，增加了资格刑的适用，如确认医师过失杀人罪名成立后，剥夺医师资格，不许行医。

（二）近代相关立法

辛亥革命后，在北洋政府公布实行的《中华民国暂行新刑律》中，关于医疗事故刑事责任的规定主要见于第二编分则第26章杀伤罪、第27章堕胎罪中。说明了当时的法律特别强调对孕妇及胎儿的保护。此后的国民政府1928年《中华民国刑法》、1935年《中华民国刑法》都未对医疗事故罪作出单独规定，关于医疗事故刑事责任的规定主要见于过失致人死亡、过失致人伤害罪以及堕胎罪中。^③两部《中华民国刑法》均将医疗事故犯罪行为归于因为业务过失而导致的犯罪，规定了较普通过失人身伤害犯罪更重的法定刑。

考察近代中国关于医疗事故犯罪的立法，可以看出近代中国的刑事立法深受西方国家特别是大陆法系国家刑事立法的影响，并未专门规定医疗事故刑事责任，而是用概括性极强的业务上的过失涵盖了医务人员的医疗过失，有较强的灵活性和适用性，同时也减轻了理论上对医疗事故犯罪研究的难度。

（三）建国后立法沿革

我国在1949年至1979年《中华人民共和国刑法》颁布前的近30年时间里，对医疗事故罪的调整也缺乏系统的法律规范。1979年《中华人民共和国刑法》对医疗事故犯罪同样未作出明文规定，为了处理日益复杂的医疗事故和缓和日趋紧张的医患关系，1987年6月29日国务院发布了《医疗事故处理办法》，第24

① 怀效锋，点校。大明律[M]。北京：法律出版社，1999。90。

② [清]沈家本。历代刑法考[M]。北京：中华书局，1985。1846。

③ 李文燕。危害公共卫生罪证据调查与运用[M]。北京：中国人民公安大学出版社，2002。192—195。

条规定，医务人员由于极端不负责任，致使病员死亡、情节恶劣已构成犯罪的，对直接责任人员由司法机关依法追究刑事责任。该卫生行政法规是在 1997 年《中华人民共和国刑法》（以下简称《刑法》）颁布之前对医疗事故行为人追究刑事责任的主要依据，然而实践中在追究医疗事故刑事责任时依然比较混乱，特别是在定罪方面更是如此。由于没有理论上的指导和立法上的依据，实践中对医疗事故犯罪定性分歧很大，罪名极不统一，在对具体个案的认定上千差万别，处罚上的差异也相当令人吃惊。曾有学者收集了自 1986 至 1993 年的健康报、法制日报、检察日报、医学情报等报刊上有关国内医疗事故的犯罪案件 64 例，涉案人员 78 人，经过统计、分析，发现在罪名上就存在着过失杀人罪、玩忽职守罪、重大责任事故罪、重大医疗责任事故罪、渎职罪、过失致人死亡罪、医疗过失罪等 9 种不同称谓；在量刑上也相去甚远，有的被判处无期徒刑，有的被判处刑期不等的有期徒刑（最高的为 15 年有期徒刑），有的被判处拘役或缓刑，有的被免于起诉，有的被宣告无罪。^①

经过十几年的探索和经验的积累，医疗事故犯罪立法日趋成熟，1997 年《刑法》第 335 条规定：“医务人员由于严重不负责任，造成就诊人死亡或严重损害就诊人身体健康的，处三年以下有期徒刑或者拘役。”首次在立法中规定了医疗事故罪的构成及处罚标准，保证了司法实践中追究医疗事故刑事责任的统一性。此后国务院于 2002 年 4 月公布的《条例》第 55 条再次强调指出，发生医疗事故时，对负有责任的义务人员依照刑法关于医疗事故罪的规定，依法追究刑事责任。罪名的统一和量刑的明确，标志着我国对医疗事故的处理进入一个新的阶段。

二、国外医疗事故罪立法沿革

（一）国外古代相关立法

在西方，医疗事故犯罪的立法要远远早于中国。古埃及法律规定，医师的治疗活动须按圣书记载的形式进行，如按规定形式治疗，虽将患者治死，医师亦无罪；否则，病人被治死，医师需偿命。^②这可以说是最原始的医疗事故刑事责任的规定。古巴比伦《汉穆拉比王法典》对医药卫生的规定论述也很详细，内容准确，共计 40 余条，占整个条文的七分之一。当然，这些早期的医疗事故责任的

^① 张赞宁. 医疗事故刑事案件 64 例法理剖析[J]. 法律与医学杂志, 1994, (2): 74—75.

^② 王镭, 主编. 中国卫生法学[M]. 北京: 中国人民大学出版社, 1988. 24.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库